

РЕШЕНИЕ

по делу № 074/05/5-3160/2022

Резолютивная часть оглашена 19 января 2023 года

В полном объеме решение изготовлено 23 января 2023 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства РФ о рекламе в составе (далее — Комиссия Челябинского УФАС России):

<...> – руководителя Челябинского УФАС России;

председателя Комиссии:

<...> – ведущего специалиста-эксперта отдела контроля торгов и органов власти Челябинского УФАС России;

членов Комиссии:

<...> – специалиста 1 разряда отдела контроля торгов и органов власти Челябинского УФАС России,

рассмотрев дело № 074/05/5-3160/2022, возбужденное по заявлениям физических лиц по факту распространения ненадлежащих реклам в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет», содержащих признаки нарушения пункта 2 части 3, пункта 2 части 5 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее — Федеральный закон «О рекламе»),

к участию в котором привлечены: заявитель № 1 _____,

заявитель № 2 _____,

заявитель № 3 _____,

заявитель № 4 _____ (далее - заявители),

в качестве заинтересованного лица ИП <...> (ИНН <...> , ОГРНИП <...>),

лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения рекламного законодательства,

физическое лицо _____ (далее —

лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения рекламного законодательства, физическое лицо), в присутствии представителя ИП <...> по

доверенности от 01.12.2022,

УСТАНОВИЛА:

Управлением Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее - Челябинское УФАС России) рассмотрены заявления физических лиц (вх. № 13159-ЭП/22 от 04.10.2022, вх. № 13195/22 от 05.10.2022, вх. № 13524/22 от 12.10.2022, 25.10.2022) по факту размещения в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» ненадлежащих реклам с признаками нарушения пункта 2 части 3, пункта 2 части 5 статьи 5 Федерального закона «О рекламе», содержащих следующий текст:

- 1) «Объявлена кредитная амнистия для граждан doverie-bfl.ru» с использованием изображения Губернатора Челябинской области - размещена странице официального сайта сетевого издания «74.ru» (<https://74.ru/>) (далее — Реклама № 1);
- 2) «doverie-bfl.ru Объявлена кредитная амнистия для граждан Спишем все кредиты с сохранением имущества...» с использованием изображения Губернатора Челябинской области - размещена на сервисе «Авито» (далее — Реклама № 2);
- 3) «doverie-bfl.ru Объявлена кредитная амнистия для граждан На основании федерального закона № 127. Гарантия результата. Бесплатная...» с использованием изображения Губернатора Челябинской области - размещена на сервисе «Авито» (далее — Реклама № 3).

В качестве доказательств заявителями представлены скриншоты Реклам № 1, № 2, № 3.

По вопросу размещения Рекламы № 1 Челябинским УФАС России направлен запрос в ООО «Сети городских порталов» (ИНН <...> , ОГРН <...>) о представлении информации о лице, заключившем договор на размещение рекламы.

ООО «Сети городских порталов» указало, что данная реклама в рамках договорных отношений размещена ООО «ЯНДЕКС» (ИНН <...> , ОГРН <...>).

По вопросу размещения Рекламы № 2, № 3 Челябинским УФАС России направлен запрос в ООО «КЕХ ЕКоммерц» (ИНН <...> , ОГРН <...>) о представлении информации о лице, заключившем договор на размещение рекламы.

ООО «КЕХ ЕКоммерц» указало, что данная реклама в рамках договорных отношений размещена ООО «ЯНДЕКС» (ИНН <...> , ОГРН <...>).

ООО «ЯНДЕКС» представило письменные пояснения, согласно которым Рекламы № 1, № 2, № 3 размещены в рамках договора об оказании услуг № 74008/17 от

20.10.2017 (далее - Договор), заключенного между ООО «Яндекс» и ООО «АДВ-сервис» (ИНН <...> , ОГРН <...>).

Согласно предмету Договора ООО «Яндекс» принимает на себя обязательства оказывать, а ООО «АДВ-сервис» обязуется принимать и оплачивать рекламные услуги, связанные с размещением в сети Интернет представленных ООО «АДВ-сервис» рекламных материалов третьих лиц в соответствии с условиями Договора и Приложений к нему.

На основании запроса Челябинского УФАС России ООО «АДВ-сервис» представило следующую информацию.

ООО «АДВ-сервис» является компанией, оказывающей клиентам услуги в сети «Интернет» по предоставлению возможности управлять рекламными кампаниями с помощью инструментов Сервиса «eLama» и размещать Интернет-рекламу через Интернет-площадки (Яндекс.Директ, Google Ads, ВКонтакте, Мэйл.ру и др.) на Интернет-ресурсах, а также сопутствующие услуги по созданию и ведению рекламных кампаний и иные дополнительные услуги.

Сервис «eLama» – платформа автоматизации контекстной рекламы, который упрощает процесс работы с рекламными кампаниями на интернет-площадках (в рекламных системах).

Взаимодействие ООО «АДВ-сервис» с клиентами осуществляется на основании оферты на оказание услуг в сети интернет (ссылка на оферту https://elama.ru/legal_docs/tou/ss/oferta-advservice.pdf) (далее - оферта), которая акцептуется клиентом при осуществлении первого платежа в счет оплаты услуг. Вследствие этого с клиентом заключается договор, формируемый в самом Сервисе, а также закрепляется определенный Аккаунт (Личный кабинет).

Предметом оферты является оказание ООО «АДВ-сервис» клиенту услуг в сети «Интернет» по предоставлению возможности управлять рекламными кампаниями с помощью инструментов Сервиса «eLama» и(или) размещать Интернет-рекламу через Интернет-площадки (рекламораспространителя) на Интернет-ресурсах.

В соответствии с офертой клиент самостоятельно определяет содержание своей рекламной кампании и размещаемой Интернет-рекламы. Клиент самостоятельно несет ответственность за соблюдение всех требований действующего законодательства Российской Федерации, в том числе (но не ограничиваясь) законодательства Российской Федерации о рекламе, о добросовестной конкуренции, о защите авторских и смежных прав, об охране товарных знаков и знаков обслуживания, в том числе применительно к содержанию размещаемой им Интернет-рекламы.

Лицом, разместившим Рекламы № 1, № 2, № 3, является ИП<...>

ООО «АДВ-сервис» представлены платежные поручения об оплате услуг, текст оферты на оказание услуг, акты оказанных услуг.

Оценка содержания текста: «Объявлена кредитная амнистия для граждан doverie-bf1.ru» с использованием изображения Губернатора Челябинской области, размещенного на странице официального сайта сетевого издания «74.ru», была вынесена на Экспертный совет по применению законодательства о рекламе. По

результатам опроса составлен Протокол от 27.10.2022 № 4, в соответствии с которым на поставленные вопросы:

«Создается ли впечатление о принятии органами государственной власти решения о безусловном списании основного долга и/или процентов по кредиту для всех граждан при использовании в рекламе изображения Губернатора Челябинской области?»;

«Создает ли впечатление, что использование в указанной рекламе изображения Губернатора Челябинской области подразумевает под собой некое одобрение сведений о списании долгов гражданам должностным лицом государственного органа?» за ответ «да» эксперты проголосовали единогласно.

В связи с наличием признаков нарушения пункта 2 части 3, пункта 2 части 5 статьи 5 Федерального закона «О рекламе» Челябинским УФАС России возбуждено дело № 074/05/5-3160/2022 в отношении ИП <...>

Определением о возбуждении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе № 074/05/5-3160/2022 у ИП <...> запрошены документы и сведения, необходимые для рассмотрения дела по существу.

ИП <...> . представлены письменные пояснения, согласно которым между ИП <...> (далее — Заказчик) и физическим лицом

_____ (далее — Исполнитель, лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения рекламного законодательства) заключен договор от 01.07.2022 № 01-07/2022 (далее — Договор) на создание рекламного продукта и проведение рекламной кампании.

В соответствии с пунктом 2.2 Договора Исполнитель гарантирует, что содержание и форма предоставляемых Заказчиком рекламных материалов не нарушает и не влечет за собой нарушение каких-либо прав третьих лиц, действующего законодательства РФ, в том числе Федерального закона «О рекламе».

Ответственность за изготовление рекламных материалов на предмет соответствия законодательству РФ, в частности Федерального закона «О рекламе», в полной мере несет Исполнитель. Распространение рекламы, содержащей признаки нарушения требований пункта 2 части 3 и пункта 2 части 5 статьи 5 Федерального закона «О рекламе», прекращено.

ИП <...> в антимонопольный орган представлены копии договора оказания услуг от 01.07.2022 № 01-07/2022, расписки о получении денежных средств физическим лицом от 01.08.2022, 01.09.2022, 01.10.2022, 01.11.2022, скриншоты из личного кабинета физического лица.

Кроме того, в адрес Челябинского УФАС России поступили письменные пояснения лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения рекламного законодательства, _____ (от 05.12.2022 вх. № 16049/22). Согласно письменным пояснениям лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения рекламного законодательства, подтверждает ведение рекламной кампании ИП <...>

Лицом, в действиях которого содержатся признаки нарушения рекламного законодательства, разработана стратегия проведения рекламной кампании и

произведена публикация на рекламной площадке. Данная реклама создана с использованием информации, полученной в общедоступных источниках.

По требованию ИП <...> распространение данной рекламы прекращено 16.11.2022. Исполнителем в антимонопольный орган представлены копия договора оказания услуг, скриншот из личного кабинета, копия паспорта.

Изучив пояснения сторон, представленные документы, Комиссия Челябинского УФАС России приходит к выводу, что рекламодателем Рекламы № 1, № 2, № 3, распространяемой в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» с признаками нарушения пункта 2 части 3, пункта 2 части 5 статьи 5 Федерального закона «О рекламе», является _____.

В ответ на Определение об отложении рассмотрения дела № 074/05/5-3160/2022 лицом, в действиях которого содержатся признаки нарушения рекламного законодательства, _____ представлены письменные пояснения, по содержанию которые аналогичны ранее представленным пояснениям. Рассматриваемые Рекламы № 1, № 2, № 3 размещались в период с 01.10.2022 до 16.11.2022.

Рассмотрев материалы дела, изучив письменные пояснения, лиц, участвующих в деле, Комиссия Челябинского УФАС России пришла к следующим выводам.

Согласно статье 3 Федерального закона «О рекламе» под рекламой понимается информация, распространенная любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, адресованная неопределенному кругу лиц и направленная на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке.

В соответствии с пунктом 2 статьи 3 Федерального закона «О рекламе», объект рекламирования - товар, средства индивидуализации юридического лица и (или) товара, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятие (в том числе спортивное соревнование, концерт, конкурс, фестиваль, основанные на риске игры, пари), на привлечение внимания к которым направлена реклама.

Согласно пункту 3 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» товар - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Распространенная информация подпадает под понятие «реклама», поскольку обладает всеми ее признаками - распространена в адрес неопределенного круга лиц, направлена на привлечение внимания к оказываемым услугам.

Целями Федерального закона «О рекламе» являются, в том числе реализация права потребителей на получение добросовестной и достоверной рекламы, предупреждение нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, а также пресечение фактов ненадлежащей рекламы.

В соответствии с пунктом 2 части 3 статьи 5 Федерального закона «О рекламе» недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения о любых характеристиках товара, в том числе о его природе, составе, способе и дате изготовления, назначении, потребительских свойствах, об условиях применения товара, о месте его происхождения, наличии сертификата соответствия или декларации о соответствии, знаков соответствия и знаков обращения на рынке, сроках службы, сроках годности товара.

Товар — это продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Рекламы 1, 2, 3 содержат фразу «амнистия». Согласно толковому словарю С.И. Ожегова амнистия - это частичное или полное освобождение от судебного наказания определенной категории лиц, производимое верховной властью.

Так, использования сведений: «Объявлена кредитная амнистия для граждан», «Объявлена кредитная амнистия для граждан Спишем все кредиты с сохранением имущества», «Объявлена кредитная амнистия для граждан На основании федерального закона № 127. Гарантия результата. Бесплатная» в совокупности с изображением Губернатора Челябинской области создает впечатление о принятии органами государственной власти решения о безусловном списании основного долга и/или процентов по кредиту для всех граждан.

К данному выводу пришли и члены Экспертного совета по применению законодательства о рекламе.

В настоящее время законодателем не принято нормативно-правовых актов, реализующих право всех граждан на их освобождение от основного долга и/или процентов по кредиту.

Стоит отметить, что порядок и условия банкротства граждан регулируются Федеральным законом 26.10.2002 №127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)» (далее — Федеральный закон «О несостоятельности (банкротстве)»).

В соответствии с пунктом 2 статьи 213.28 Федерального закона «О несостоятельности (банкротстве)» по итогам рассмотрения отчета о результатах реализации имущества гражданина арбитражный суд выносит определение о завершении реализации имущества гражданина.

При этом, статьей 213.28 Федерального закона «О несостоятельности (банкротстве)» предусмотрены исключения, при которых гражданин не может быть освобожден от обязательств.

Таким образом, Рекламы № 1, № 2, № 3 содержат недостоверные сведения.

В соответствии с пунктом 2 части 5 статьи 5 Федерального закона «О рекламе» в рекламе не допускается указание на то, что объект рекламирования одобряется органами государственной власти или органами местного самоуправления либо их должностными лицами.

Кроме того, одобрение органами государственной власти или органами местного самоуправления либо их должностными лицами объекта рекламирования

недопустимо как в форме прямого указания, так и посредством использования изображения таких лиц, и иных объектов или символов государственной власти.

Законодательство Российской Федерации о рекламе регламентирует общественные отношения с целью установления добросовестных, основанных на конкуренции и рыночных началах отношений в сфере рекламы.

Потребитель толкует рекламу исходя из ее буквального содержания, наличие в рекламе ссылки на государственный орган или на орган местного самоуправления (в том числе на их должностные лица) создает впечатление о государственном, а равно легитимном, одобрении рекламируемых товаров или услуг, что создает ложное впечатление о преимуществе рекламируемого товара или услуги перед товарами или услугами конкурентов.

Так, размещение данной Рекламы № 1, № 2, № 3 может быть расценено потребителями как некое одобрение объекта рекламирования со стороны высшего должностного лица Челябинской области - Губернатора Челябинской области.

Члены Экспертного совета по применению законодательства о рекламе единогласно подтвердили данную оценку.

Лицом, в действиях которого содержатся признаки нарушения рекламного законодательства, _____ подтверждены факты распространения Рекламы № 1, № 2, № 3 в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет».

С учетом изложенного, рекламы со следующим содержанием: «Объявлена кредитная амнистия для граждан doverie-bfl.ru», «doverie-bfl.ru Объявлена кредитная амнистия для граждан Спишем все кредиты с сохранением имущества...», «doverie-bfl.ru Объявлена кредитная амнистия для граждан На основании федерального закона № 127. Гарантия результата. Бесплатная...» с использованием изображения Губернатора Челябинской области содержат нарушения требований пункта 2 части 3 и пункта 2 части 5 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».

На основании части 6 статьи 38 Федерального закона «О рекламе», ответственность за нарушение требований пункта 2 части 3 и пункта 2 части 5 статьи 5 Федерального закона «О рекламе» несет рекламоатель.

В соответствии с пунктом 5 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» рекламоатель - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

Из указанного определения следует, что рекламоателем может быть как лицо, заинтересованное в реализации объекта рекламирования (изготовитель товара, продавец товара, лицо, оказывающее услуги), так и иное лицо, если указанное лицо совершило действия по выбору объекта рекламирования (под которым понимается товар, средства индивидуализации юридического лица и (или) товара, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятие, на привлечение внимания к которым направлена реклама) и содержания рекламной информации.

При этом отнесение того или иного лица к рекламоателю осуществляется исходя

из объекта рекламирования, к которому формируется интерес в рекламе, условий договора о распространении рекламы, а также иных обстоятельств распространения рекламы.

Имеющимися материалами дела установлено, что рекламодателем рассматриваемых реклам является _____, поскольку именно им определены объекты рекламирования и содержания реклам.

Лицом, в действиях которого содержатся признаки нарушения рекламного законодательства, _____ пояснено, что в настоящее время указанные рекламы не распространяются, в подтверждение чего представлены доказательства. В связи с чем Комиссия Челябинского УФАС России на основании пункта 54 Правил приходит к выводу об отсутствии оснований для выдачи предписания о прекращении нарушения требований законодательства о рекламе.

Руководствуясь частью 2 пункта 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с пунктами 42-47 Правил, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащими рекламы, распространенные _____ в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» со следующим содержанием: «Объявлена кредитная амнистия для граждан doverie-bfl.ru», «doverie-bfl.ru Объявлена кредитная амнистия для граждан Спишем все кредиты с сохранением имущества...», «doverie-bfl.ru Объявлена кредитная амнистия для граждан На основании федерального закона № 127. Гарантия результата. Бесплатная...» с использованием изображений Губернатора Челябинской области, поскольку при их распространении нарушены требования пункта 2 части 3 и пункта 2 части 5 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».

2. Предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе _____ не выдавать.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Челябинского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в отношении _____.

Решение, предписание антимонопольного органа могут быть оспорены в суде общей юрисдикции в течение трех месяцев со дня вынесения решения, выдачи предписания.

Председатель Комиссии <...>

Члены Комиссии <...>

<...>